

学校编码：10384
学 号：X2008120084

分类号____密级____
UDC_____

厦 门 大 学

硕 士 学 位 论 文

浅析拐卖妇女犯罪中的正当防卫

On the Legal Defense in Crime of Abducting and
Trafficking in Women

沈 毅

指导教师姓名： 李兰英 教 授

专 业 名 称： 法 律 硕 士

论文提交日期： 2012 年 4 月

论文答辩时间： 2012 年 月

学位授予日期： 2012 年 月

答辩委员会主席：_____

评 阅 人：_____

2012 年 4 月

浅析拐卖妇女犯罪中的正当防卫

沈毅

指导教师

李兰英
教授

厦 门 大 学

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的
研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表
的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规
范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()
课题(组)的研究成果,获得()课题(组)
经费或实验室的资助,在()实验室完成。

(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,
未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

200 年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，于
年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

200 年 月 日

中文摘要

本文共分三部分，以一起被拐卖妇女正当防卫杀死人贩子的案件为引子，综合运用正当防卫的基本理论和相关的刑法学、犯罪学知识逐层论证分析了“拐卖妇女犯罪中正当防卫的特殊性”问题。

前言首先指出由于我国拐卖妇女犯罪发案居高不下，伴随而来的被拐卖妇女对人贩子正当防卫的案件也是屡见不鲜。接着以一起被拐卖妇女正当防卫杀死人贩子的案件为例，提出了拐卖妇女犯罪中正当防卫有其特殊性的问题。

第一部分，首先介绍该案的案情和相关案件的背景，并就该案是否成立正当防卫以及是否符合防卫限度提出法理疑惑。

第二部分，先介绍正当防卫的构成要件的相关理论，为接下来对该案例进行法理分析做好理论准备，随后将该案审理过程中控辩审三方的争议观点一一罗列。

第三部分，论述此类案件中正当防卫的认定和限度的特殊性。第一，我先列举了我国拐卖妇女犯罪的现状以及当前拐卖妇女犯罪发展的新特点。第二，我分析了该类犯罪不法侵害的特殊性，是一种包含了多种子侵害行为的整体侵害；第三，我认为该类犯罪的防卫对象也具有特殊性，认为防卫对象不是简单的犯罪个体，而是犯罪集体；第四，我论述了防卫时机的特殊性——由于存在连续的反复的侵害行为，因此可以针对整体的不法侵害行为进行正当防卫；同时由于不法侵害和防卫对象的特殊性，我们要设身处地综合考察正当防卫的时机；第五，我总体综合论述了此类犯罪中防卫限度的特殊性。其中重点针对单身女性对抗男性有组织犯罪集团不法侵害时的防卫限度标准作了论述。最后，我阐述了在司法实践中针对这些特殊性应当如何处理的基本原则。

关键词：正当防卫；拐卖妇女犯罪；防卫限度

ABSTRACT

This article has three parts. Firstly, the case of woman who was abducted killed criminal would be the clue. Then according to the fundamental theory of legal defense and relevant knowledge of criminal jurisprudence and criminology, I will analyse the particularity of legal defense in the crime of abducting and trafficking in women.

In preface, I point out the rate of exposed cases is high. Because of this situation, the legal defense to criminal is normal. Then the case of legal defense by a victim will be the clue to the particularity of legal defense in crime of abducting and trafficking in women.

The first part, I introduce the details and conditions of case, furthermore, in accordance with legal jurisprudence I doubt the conduct could constitute a legal defense or meet the limit of defense.

The second part, I introduce the relevant theory of constitutions of legal defense, in order to prepare the analysis of the case. Then list the points of the prosecuting part, the defense and the judge in the court.

The third part, I analyse the particularity of affirmation and limit of legal defense in this kind of cases. Firstly, I list the conditions and the new characteristics of the crime. Secondly, I analyse the particularity of the crime, which are a kind of overall damage including different harms. Thirdly, I think the defense object is special, because the defense object is not a simple and single criminal, but the crime group. Fourthly, I discuss the time of legal defense is special too. Because of the continuity and repeatability of injurious acts, the defense object could be the entire criminal acts. Furthermore, the affirmation of opportunity of legal defense should consider the special conditions. Fifthly, I discuss the character of the limit of defense in this kind of crimes. Especially discuss the limit of legal defense conducted by single woman against the male crime group. At last, I explain the fundamental principles of how to deal with them in judicial practice.

Key words: Legal Defense; Crime of Abducting and Trafficking in women;
Limit of Legal Defense

| | |
|-----------------------------------|----|
| 目 录 | |
| 问题的提出 | 1 |
| 第一章 杨氏娥、阮灵染故意杀人案引发的思考 | 2 |
| 第一节 杨氏娥、阮灵染故意杀人案的案情 | 2 |
| 第二节 相关案件背景 | 4 |
| 第三节 杨氏娥、阮灵染故意杀人案的法理疑惑 | 4 |
| 第二章 由杨氏娥、阮灵染故意杀人案看正当防卫成立要件 | 6 |
| 第一节 杨氏娥、阮灵染故意杀人案所涉及到的正当防卫理论 | 6 |
| 一、正当防卫的正当化依据 | 6 |
| 二、正当防卫的构成要件 | 6 |
| 三、防卫过当的基本理论 | 10 |
| 第二节 杨氏娥、阮灵染故意杀人案的法理分析 | 10 |
| 一、是否成立正当防卫 | 10 |
| 二、防卫过当的刑罚 | 12 |
| 第三章 拐卖妇女犯罪中正当防卫的特殊性 | 13 |
| 第一节 我国拐卖妇女犯罪的现状 | 13 |
| 第二节 拐卖妇女犯罪中不法侵害的特殊性 | 14 |
| 一、不法侵害的内容 | 14 |
| 二、不法侵害所侵犯的权益 | 15 |
| 第三节 拐卖妇女犯罪中防卫对象的特殊性 | 15 |
| 第四节 防卫时机上的特殊性 | 16 |
| 一、针对重复侵害行为实施正当防卫 | 16 |
| 二、针对非法拘禁行为实施正当防卫 | 17 |
| 三、针对即时不法侵害实施防卫 | 18 |
| 四、存在多种防卫时机的选择 | 18 |
| 第五节 防卫限度上的特殊性 | 18 |
| 一、主观心理状态上的特殊性 | 18 |

| | |
|-----------------------------------|-----------|
| 二、包含多种不同的防卫限度..... | 20 |
| 三、面对有组织的男性犯罪集团，防卫限度应予放宽..... | 20 |
| 第六节 司法实践中如何正确处理和应对 | 22 |
| 一、身临其境的考量防卫限度..... | 22 |
| 二、防卫过当的量刑应当从宽..... | 24 |
| 三、在杨氏娥、阮灵染故意杀人案中如何运用上述理论进行分析..... | 25 |
| 四、以上措施的正当性依据..... | 27 |
| 结 语..... | 28 |
| 参考文献..... | 29 |

CONTENTS

| | |
|---|-----------|
| Introduction of subject..... | 1 |
| Chapter 1 The discussion of intentional homicide of Yang Shie and Rang Lingran | 2 |
| Subchapter 1 The details of the intentional homicide | 2 |
| Subchapter 2 The conditions of the intentional homicide..... | 4 |
| Subchapter 3 The legal discussion of intentional homicide | 4 |
| Chapter 2 The analysis of constitution of legal defense from the intentional homicide | 6 |
| Subchapter 1 The relevant theory of legal defense in this case | 6 |
| Section 1 The justification of legal defense..... | 6 |
| Section 2 The constitution of legal defense..... | 6 |
| Section 3 The basical theory of unjustifiable self defense | 10 |
| Subchapter 2 The legal analysis of the intentional homicide..... | 10 |
| Section 1 Legal defense or not..... | 10 |
| Section 2 The punishment of unjustifiable self defense | 12 |
| Chapter 3 The charactarity of legal defense in crime of abducting and trafficking in women | 13 |
| Subchapter 1 The current situation of crime of abducting and trafficking in women | 13 |
| Subchapter 2 The charatarity of illegal attack in the crime of abducting and trafficking in women | 14 |
| Section 1 The content of illegal attack | 14 |
| Section 2 The legal interests that infringed by illegal attack..... | 15 |
| Subchapter 3 The charatarity of defense object in the crime of abducting and trafficking in women | 15 |
| Subchapter 4 The charatarity of defense opportunity in the crime of abducting and trafficking in women | 16 |
| Section 1 The legal defense of repeated injury..... | 16 |
| Section 2 The legal defense of false imprisonment..... | 17 |

| | | |
|---------------------------|--|-----------|
| Section 3 | The legal defense of immediately injury | 18 |
| Section 4 | The choice of defense opportunity | 18 |
| Subchapter 5 | The charatarity of defense limit in the crime of abducting and trafficking in women | 18 |
| Section 1 | The charatarity of subjective motive | 18 |
| Section 2 | Including different defense limit..... | 20 |
| Section 3 | The defense limit should be soften,according to male crime group | 20 |
| Subchapter 6 | The settlement in judicial practice | 22 |
| Section 1 | Consider defense limit personally on the scene..... | 22 |
| Section 2 | The punishment to unjustifiable self defense should be lesser.... | 24 |
| Section 3 | Use the theory to analyze the attempted homicide of yang shie ruan lingran..... | 25 |
| Section 4 | The justifiable fundament of the measure | 27 |
| Bibliography | | 28 |
| Bibliography | | 29 |

问题的提出

当前我国拐卖妇女犯罪呈高发态势，公安机关连年进行全国规模的打拐行动，从 2000 年至今已是第六次，但是拐卖妇女犯罪数量依然有增无减。具体到笔者所在的福建省，就有大量越南妇女被跨国拐卖到此，或卖与人做妻子，或被强迫卖淫。根据公安机关外事部门的数据，仅在 2009 年一年就有超过 2000 名的越南妇女被成功解救遣返回国，而实际上被拐卖来此的越南妇女数量更大。随着拐卖妇女犯罪的居高不下，由此带来的被拐卖妇女对人贩子进行正当防卫的情形也是屡见不鲜。笔者在一线刑侦部门，每年都能接触到拐卖越南妇女的案件，并在 2009 年经手主办了一起被拐卖越南妇女自卫还击杀死拐卖集团首领的案件。在当时，围绕这起案件的性质确认和定罪量刑控、辩、审三方意见分歧具有一定的典型意义，笔者之后对该案涉及的正当防卫理论和起诉、审判阶段的具体运用进行了总结，发现在该类案件的司法实践中，有关正当防卫的防卫意图和防卫对象上争议较少，而成立的时间条件和限度条件问题往往是争议的焦点，因为前者关系到正当防卫是否成立，后者关系到防卫是否过当，需不需要承担刑事责任。同时控、辩、审无论哪一方不仅是孤立的对拐卖妇女犯罪中的个别环节的不法侵害如非法拘禁、贩卖、强奸等进行分析，而且都是按照不法侵害和防卫行为一对一的传统防卫行为模式进行考量，这无疑是没有抓住此类案件的关键点和特殊性，从而限制了受害妇女的防卫时机和防卫限度。本文以笔者经办的该起具有典型意义的案件为例，通过对拐卖妇女犯罪与普通犯罪案件的比较分析，尝试着根据正当防卫的宗旨和基本理论来推导论证司法实践中拐卖妇女犯罪的正当防卫成立标准和限度标准的特殊性，从而得出合理的拐卖妇女犯罪的正当防卫成立标准和限度标准以及防卫过当后的定罪量刑标准。

第一章 杨氏娥、阮灵染故意杀人案引发的思考

第一节 杨氏娥、阮灵染故意杀人案的案情

被告人杨氏娥，女，1979年12月27日出生，越南国籍，家住越南宣光山洋合诚。因涉嫌犯故意杀人罪，于2009年1月24日被逮捕。

被告人阮灵染，女，1987年8月19日出生，越南国籍，家住越南德龙哥退民族文化村。因涉嫌犯故意杀人罪，于2009年1月24日被逮捕。

福建省漳州市人民检察院以被告人杨氏娥、阮灵染犯故意杀人罪于2009年9月25日向漳州市中级人民法院提起公诉。

漳州市人民检察院指控：2009年1月8日下午，被告人杨氏娥、阮灵染因不从被害人阮氏翠等人胁迫其卖淫，遂将被害人阮氏翠杀害。公诉机关认为，被告人杨氏娥、阮灵染故意非法剥夺他人生命，致一人死亡，其行为已触犯《中华人民共和国刑法》第二百三十二条，犯罪事实清楚，证据确实充分，应以故意杀人罪追究其刑事责任。在共同犯罪中，被告人杨氏娥、阮灵染均起主要作用，根据《中华人民共和国刑法》第二十五条第一款、第二十六条第一款之规定，系主犯。被告人杨氏娥、阮灵染在被他人胁迫卖淫过程中，实施故意杀人行为，明显超过必要限度，根据《中华人民共和国刑法》第二十条第二款，系防卫过当，应当减轻处罚。依照《中华人民共和国刑事诉讼法》第一百四十一条之规定，提起公诉，请依法判处。

被告人杨氏娥、阮灵染对指控杀害阮氏翠的犯罪事实无异议，但辩解其两人是为维护自己合法权益，反抗阮氏翠等人逼迫卖淫犯罪行为不得已造成的，请求依法公正判决。

被告人杨氏娥、阮灵染的辩护人均提出以下辩护意见，认为被害人阮氏翠的违法犯罪行为是引发本案发生的直接原因，应负主要责任；被告人是为制止不法侵害而不得已被迫采取的正当防卫行为，案发后认罪态度较好，属初犯，应当予以减轻处罚。杨氏娥的辩护人还提出被告人的行为属防卫过当，认罪态度较好，建议适用缓刑。

经法院审理查明：2009年1月初，被告人杨氏娥、阮灵染被阮方盛、“阿朝”

(均另案处理)等人从越南诱骗至福建省平和县。期间二人多次被迫与阮方盛、“阿朝”发生性关系。被害人阮氏翠伙同阮方盛将两人控制于租住处胁迫卖淫,两被告人不从后,阮氏翠还威胁二人说:“在中国,越南人杀越南人就像杀死一条鱼一样,中国警察不管的。”2009年1月8日,被告人杨氏娥得知将被贩卖,被告人阮灵染得知将被强迫卖淫后,两被告人共谋若阮氏翠不让她们返国,即将阮氏翠杀害后逃跑,以摆脱不法控制。当天下午4时许,两被告人一起上二楼找阮氏翠请求返回越南,遭到阮氏翠斥责,引起争执。当阮氏翠举手欲打被告人杨氏娥耳光,并喊叫阮方盛上楼时,被告人杨氏娥见势不利,即上前用手压住阮氏翠的身体和嘴巴,叫被告人阮灵染用随身携带的水果刀连续捅刺阮氏翠身体各部位多刀,被告人杨氏娥见阮氏翠仍在呼吸,随即用绳子勒住其脖子拖至墙角。随后,两被告人逃离租房。经鉴定,被害人阮氏翠系因全身多处创伤,心脏创伤、心包积血致创伤性休克死亡。

法院认为,被告人杨氏娥、阮灵染被阮方盛、“阿朝”等人从越南国内诱骗到中国境内后,被害人阮氏翠与其弟阮方盛等人采取限制人身自由、胁迫等手段,控制并逼迫两被告人进行卖淫,两被告人不从。当被告人杨氏娥得知即将被贩卖,被告人阮灵染得知即将被强迫卖淫后,两被告人共谋并持械共同致被害人阮氏翠死亡,其行为均已构成故意杀人罪。在共同犯罪中,被告人杨氏娥提起犯意,是行为组织者和实施者,被告人阮灵染是致死被害人的直接行为人,两被告人分工配合,密切协作,作用相当,均起主要作用,均系主犯,应当按照其所参与的全部犯罪处罚。两被告人为维护自己人身的合法权益,意图逃离不法侵害而持械反抗属防卫性质,但被告人手持利器对徒手的被害人连续捅刺多刀,并用绳索勒其脖子,致被害人当场死亡,其防卫行为明显超过了必要限度,造成了重大损害,已构成防卫过当,依法应当减轻或免除处罚。公诉机关指控两被告人的犯罪事实清楚,证据确实、充分,应予支持;其所提出的防卫过当,依法应减轻处罚的公诉意见成立,应予采信。两被告人及其辩护人提出其行为属防卫过当,应予减轻处罚的意见符合法律规定,予以采纳,但被告人杨氏娥辩护人建议适用缓刑的辩护意见,不予采纳。据此,依照《中华人民共和国刑法》第二百三十二条、第二十条第二款、第二十五条第一款、第二十六条第一款、第四款、第六十四条的规定,判决如下:

一、被告人杨氏娥犯故意杀人罪,判处有期徒刑三年。(刑期从判决执行之

日起计算。判决执行以前先行羁押的，羁押一日折抵刑期一日，即自 2009 年 1 月 9 日起至 2012 年 1 月 8 日止）。

二、被告人阮灵染犯故意杀人罪，判处有期徒刑三年。（刑期从判决执行之日起计算。判决执行以前先行羁押的，羁押一日折抵刑期一日，即自 2009 年 1 月 9 日起至 2012 年 1 月 8 日止）。

三、侦查机关扣押的被告人杨氏娥、阮灵染的作案工具水果刀一把和作案衣裤予以没收。

第二节 相关案件背景

2007 年 5 月，阮方盛在其姐姐阮氏翠的帮助下，从越南偷越至漳州平和。到阮氏翠处后，阮方盛得知其在组织女孩子卖淫，阮氏翠亦告知阮方盛可以从越南骗女孩子过来卖淫赚钱。阮方盛随后于 2007 年 11 月 13 日至 2009 年 1 月 4 日之间以谈恋爱、到中国打工的名义先后多次从越南拐骗妇女到漳州平和，采取限制这些越南女的出入自由、代保管身份证、胁迫和强奸等手段组织她们在漳州平和、漳浦等地卖淫，从中非法牟利；而这些越南妇女除了卖淫外，还要遭受阮方盛等人的强奸。被强迫卖淫的越南女由于身处异国他乡，语言不通兼道路不熟，难以逃跑。曾有越南女逃跑之后很快又被阮方盛抓回来，当着所有越南女的面前毒打之后，或者继续卖淫，或者被卖到穷乡僻壤给人做老婆。案发后，民警从死者阮氏翠租住处解救出 8 名越南妇女，有数名妇女因为被强迫卖淫而怀孕，还有的越南妇女已经被卖。

第三节 杨氏娥、阮灵染故意杀人案的法理疑惑

我国现行刑法第 20 条第 1 款规定：为了使国家、公共利益、本人或者他人的人身、财产和其他权利免受正在进行的不法侵害，而采取的制止不法侵害的行为，对不法侵害人造成损害的，属于正当防卫。

第 2 款规定：正当防卫明显超过必要限度造成重大损害的，应当负刑事责任，但是应当减轻或者免除处罚。

第 3 款规定：“对正在进行行凶、杀人、抢劫、强奸、绑架以及其他严重危及人身安全的暴力犯罪，采取防卫行为，造成不法侵害人伤亡的，不属于防卫过当，

不负刑事责任。”

《中华人民共和国刑法》第20条规定了正当防卫制度。然而关于正当防卫,第20条只是一些原则性的界定,其中“正在进行的不法侵害”、“正当防卫明显超过必要限度”以及防卫过当罪状、罪名、法定刑等都没有具体的解说,也没有相关的司法解释进一步明确,这就客观上造成司法自由裁量的余地较大。^①而国内法学理论界对“正在进行”、“明显超过必要限度”亦有不同流派,各有自己对此问题的独特见解,且都有自己稳定的支持者。本来法学理论的解释就不具有法律效力,无法作为司法断案的依据,法学解释的不同流派更是加剧了正当防卫领域司法实践的认识混乱,不同的司法工作者秉承不同的理论流派来处理实践中遇到的正当防卫案件,从而造成了各地不断有性质相似而司法结果差距较大的判例出现。

正如上述杨氏娥、阮灵染故意杀人案,从此案件我们可以看出,漳州市中级人民法院对该案适用了刑法第20条第1款和第2款的有关规定,认定被告人杨氏娥、阮灵染的行为为正当防卫,但是属于防卫过当。然而在本案的侦查、起诉和审理过程中,相关的公检法办案人员对该案的定性及判罚问题却存在若干争议,显示出了前文所描述的问题在本案中依然存在。首先,杨氏娥、阮灵染的行为是否符合正当防卫的构成要件呢?其次,她们的行为是符合正当防卫之必要限度抑或超出?再次,在拐卖妇女犯罪中包括了拐骗、绑架、收买、贩卖、接送、中转等多个环节,且大多属于集团作案;如果还是参照不法侵害和防卫行为一对一的惯有套路来进行判断的话,无疑会大大限制受害妇女的防卫空间;那么此类案件的正当防卫成立条件和限度条件的是否该有其特殊性?笔者将在下文结合正当防卫的理论予以一一论述。

^① 李新福. 正当防卫的司法把握[J]. 绵阳师范学院学报, 2010, (6): 39.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕